

ANDREA OTTOLIA

# DERECHO, BIG DATA E INTELIGENCIA ARTIFICIAL



G. Giappichelli Editore



**tirant**  
lo blanch

© Copyright 2018  
EDITORIAL TIRANT LO BLANCH - VALENCIA  
ISBN 978-84-1313-540-3  
<http://www.tirant.com>

© Copyright 2018  
G. GIAPPICHELLI EDITORE - TORINO  
ISBN/EAN 978-88-921-1913-0  
<http://www.giappichelli.it>

*El presente volumen ha sido publicado en italiano en la colección Quaderni di Aida 2017 bajo la dirección del Prof. Luigi Carlo Ubertazzi. Esta traducción al español ha sido realizada por el Dr. Maximiliano Marzetti.*

1148735

*Impresora: Stampatre s.r.l. - Torino*

# ÍNDICE

*pag.*

## PRIMERA PARTE

### INNOVACIONES DERIVADAS DE LA I.A. ANÁLISIS DESDE UNA PERSPECTIVA VERTICAL: DATOS Y REGÍMENES DE PROTECCIÓN DE BIENES INTANGIBLES

#### CAPÍTULO I

##### LAS INNOVACIONES DERIVADAS DE LA INTELIGENCIA ARTIFICIAL Y SU IMPORTANCIA JURÍDICA

1. Objetivos	3
2. El fenómeno de las innovaciones I.A.	6
3. Datos, algoritmos y conocimiento derivados de la I.A.	8
4. El alcance de la investigación	11
5. Los datos: una propuesta de definición	12

#### CAPÍTULO II

##### DATOS Y OBRAS INTELECTUALES

6. Más allá de la perspectiva “semántica” de la obra intelectual	15
7. El aprovechamiento de la obra intelectual por la I.A. dentro del esquema de armonización europeo	17
8. El aprovechamiento por parte de la I.A. de una obra protegida por derechos de propiedad intelectual en el derecho interno: la cláusula general del art. 12 LIDA	19
9. Hipótesis interpretativas para permitir el aprovechamiento de una obra intelectual por la I.A.: el argumento de la función del derecho de exclusiva	21

	<i>pag.</i>
10. Las licencias implícitas	25
11. Las copias temporales	26
12. Conclusiones	29

### CAPÍTULO III DATOS Y SECRETOS

13. Los datos como objetos protegibles por el secreto industrial: el problema de la naturaleza de los datos	31
14. El problema de la extracción de datos	36
15. El problema de los datos extraídos mediante procesos automatizados	39
15.1. Sobre la especificidad de los procesos automatizados	40
15.2. Sobre el problema del quantum de la inversión realizada en el proceso automatizado	40
15.3. Sobre el problema del tiempo	42
16. El problema de la compatibilidad del secreto con la circulación de los datos	43
17. Aprovechamiento por parte de la I.A. del secreto sin el consentimiento del titular	45
18. El secreto como nuevo paradigma para la protección de datos en innovaciones I.A.	48

### CAPÍTULO IV DATOS Y BASES DE DATOS

19. El criterio ordenante y el acceso individual al conjunto de datos	53
20. El problema de la inversión	55
21. Usos computacionales infractores	61
22. El libro uso informático de las bases de datos	65

### CAPÍTULO V DATOS Y PRIVACIDAD

23. La relevancia jurídica y fáctica de los datos personales en las innovaciones I.A.	69
24. Tratamiento estadístico	72
25. La identificación de los intereses protegidos para resolver las infracciones entre el interesado y la empresa informática	75

*Índice*

## VII

*pag.*

26. La cuestión de la calificación del derecho sobre los datos personales: argumentos a favor de su vinculación al sistema de la propiedad intelectual	79
27. Argumentos en contra de la tesis aquí propuesta	87
28. Conclusiones referidas a conexiones de orden superior	93
29. Conclusiones sobre la interpretación de las reglas sustantivas que rigen la infracción entre el interesado y la empresa informática	95
30. Conclusiones relativas a la negociación de los bienes comunes informáticos	97
31. La perspectiva patrimonial del derecho a los datos personales y la necesidad de quitar toda connotación trágica a la privacy	98

## CAPÍTULO VI

## DATOS Y PATENTE DE INVENCION

32. Datos producidos por sistemas patentados	103
--	-----

## SEGUNDA PARTE

INNOVACIONES DERIVADAS  
DE LA I.A. ANÁLISIS DESDE  
UNA PERSPECTIVA HORIZONTAL:  
DATOS Y MÉTODOS DE CIRCULACIÓN

## CAPÍTULO VII

CONCLUSIONES PRELIMINARES  
Y PERSPECTIVAS HORIZONTALES

33. La identificación de los problemas jurídicos y fácticos que caracterizan la circulación de datos	109
34. Sobre la propuesta de introducción de un nuevo derecho de exclusiva sobre los datos	114
35. Sobre la propuesta de introducción de una nueva excepción relativa al aprovechamiento por parte de la I.A. con fines comerciales	118
36. El “meta-principio” de la libre circulación de datos	121

### CAPÍTULO VIII

#### CIRCULACIÓN DE DATOS Y PONDERACIÓN DE DERECHOS

37. Los regímenes de datos ante el conflicto entre derechos	125
38. Una propuesta taxonómica para la interpretación de la ponderación de derechos	127
39. La proporcionalidad como principio de geometría variable	130
40. La ponderación "en el sistema" y la minimización de los sacrificios: el caso del conflicto entre propiedad intelectual y libertad de expresión computacional	131
41. Conclusiones interpretativas	136
41.1. El caso de las obras intelectuales y de las bases de datos	141
41.2. El caso del secreto industrial	142
41.3. La cuestión de la privacidad	143
42. La ponderación "en el sistema" y la maximización de los intereses en juego	143
43. Conclusiones interpretativas	145
44. El equilibrio "para el sistema"	149
45. La intransferibilidad de los resultados "en el sistema" a aquellos "para el sistema"	149
46. El parámetro de proporcionalidad "para el sistema" con el fin de determinar el quantum de divulgación computacional	150
47. El problema (y la oportunidad) de la transferencia a las empresas informáticas de funciones "para el sistema"	157
48. Datos y neutralidad de la red	159

### CAPÍTULO IX

#### CIRCULACIÓN DE DATOS Y SOLUCIONES NEGOCIALES

49. Las arquitecturas de circulación y procesamiento computacional: transferencias de datos como bienes intangibles	161
50. Transferencias de datos como <i>res corporales</i>	165
51. Transferencias de datos en los informes de duración	171
52. Tratamiento informático en contratos de procesamiento de datos	176
53. Intereses divergentes en las relaciones contractuales relacionadas con el procesamiento de datos	179
54. La propiedad de las elaboraciones computacionales realizadas en ausencia (o en violación) de un contrato	183
55. El problema de la opacidad informativa	189
56. El paradigma de la licencia " <i>reach through</i> "	189

	<i>pag.</i>
57. Propiedad intelectual, datos y señales	192
57.1. Señales	193
57.2. Las instituciones	194
58. Costos de transacción y modelos de negociación colaborativa	195
59. Los modelos empíricos de “ <i>data pools</i> ”: el infomediario, el <i>data lake</i> y el <i>data pool</i> innovador	198
60. Los modelos jurídicos: el contrato de <i>data pool</i>	199
61. El <i>data pool</i> subjetivo	205
62. El <i>data pool</i> patrimonial	206
63. La negociación de bienes informáticos comunes	209
63.1. Los datos	210
63.2. La inteligencia artificial	211
63.3. Conocimientos informáticos derivados	212
64. El problema de la preservación del “dominio público informático”	213
65. Las críticas manifestadas merecen una última consideración	214

## CAPÍTULO X

### CIRCULACIÓN DE DATOS Y PROTECCIÓN DE LA COMPETENCIA

66. Big Data, barreras de entrada y competitividad de los mercados	217
66.1. La protección de bienes inmateriales como barrera de entrada para la adquisición de datos	218
66.2. Las barreras relacionadas con las restricciones ( <i>de iure</i> y <i>de facto</i> ) sobre la tecnología	220
66.3. Inteligencia artificial	221
67. Particularidades del Big Data en la valoración de conductas prohibidas: el intercambio de información y de datos	222
68. Transferencias de datos y exenciones por categoría	224
69. Las conductas unilaterales. La negativa a proporcionar acceso al conjunto de datos	228
70. La discriminación de precios y la innovaciones I.A.	231
71. Abusos de posición dominante e <i>Internet of Things</i>	233
72. Datos y operaciones de concentración	234
72.1. Barreras de entrada	234
72.2. Datos y “mercados tradicionales”	236
72.3. El progreso técnico	237
73. Objetivos	240

<i>Bibliografía</i>	243
---------------------	-----

<i>Nota del traductor</i>	267
---------------------------	-----